19

✠

17

IN PROCESSV

IVRISFIRMÆ ADMOD. ILLVSTRIVM DD. Decani, Canonicorum, & Capituli Ecclesiæ Metropolitanæ Cæsaraugustan. & D.Didaci Hieronymi Gallan.

RESPVESTA A LAS DVDAS.

PRIMVM DVBIVM.

CVM probanda per remissoriales, mero iure videantur probabilia, cum semper probationibus faueat, & consequenter habeant ipsius iuris assistentiam; stylus autem quo recedi prætenditur à iure, facti sit, in factoq; consistat; & neq; sit allegatus, neq; probatus: prætextu prædicti styli videtur, non potuisse remissoriales denegari, ad probandum in articulis contēta, & consequenter à denegatione interposita appellationem suspendere, & cōseruandam iurisfirmam illam fouentem.

SATISFACTIO.

Para que el estilo de Parisio tuuiera entrada en nuestro caso (segũ la idea de la otra parte) era menester que huuiera articulo que dixera, que los Procuradores vsaron de los segundos poderes, antes de estar estendidos en Cancelleria los consensos de los primeros.

Con el recuerdo deste reparo, digo, que este estilo de Parisio (de quien dixo *Grat. discept. 191. num. 22. Etenim iste stylus Curiæ, per quē in resignatione, licita est pœnitentia ante extensum consensum, est exorbitans à regulis iuris*) subsistiendo, y no subsistiendo el fundamēto de la duda, queda excluido: ò por el dicho fundamento, subsistiendo; pues en el processo no alegò la otra parte dicho

es-

estilo de Parisio:ò no subsistiendo,por el posterior,que lo destruye.

Y añado, que este estilo moderno,con mas propiedad se deue llamar obseruancia de la ley practiacda por el Pōtifice en su Dateria,pues no menos con los hechos,q̄ con las palabras, se explica el Legislador. He dicho esto de passo, sobre lo tocante al estilo de Parisio, por si acaso la duda ha inclinado tambien àzia esta parte.

Pero àzia donde yo hago juizio,que principalmēte se encamina la duda,ibi:*Stylus autem quo recedi pratenditur à iure, facti sit, in factoq; consistat &c.* Es aquella proposicion, *Quod reijciuntur articuli tendentes ad probandum, quod gratia fuit facta alio die quo est datata.*

El primero,y mas directo medio,que por aora se me ofrece para su satisfacion, es probar, que esta exclusion de prueba contra la data Apostolica,platicada en los Tribunales de los Comissarios de las Bulas,*non est facti,neque consistit in facto*, con que si cessa el supuesto de la duda, cessa tambien la objecion, ibi: *Et neque sit allegatus, neque probatus.*

Para este assumpto supongo,con *Gonzalez ad reg.8. glos.* 63. que la Dateria es donde se despachan las gracias que haze el Papa sobre Beneficios Eclesiasticos, y su Datario el Superior ministro de ella,vbi *nu.*57.dize: *Omnia autem quæ sunt gratiæ concernunt munus, & officium Datarij,per cuius manus omnia transeunt, & sine quo factum est nihil, vt notissimum est, & faciunt tradita per Caput aq. &c. Nā quamuis Papa concedat gratias, & non Datarius, nihilominus ad illas concedendum, vel denegandum, moueri solet Papa secundum intentionem Datarij, cui desuper rem totam comissit, quiq; tam ante signatas,quam post signatas supplicationes, in illis, & de illis,prout ratio suadet, ponit & tollit. Rot.*

de-

decis.575.nu.5 & decis.624.n.5. & decis.685. num.fin. lib.3.diuers. ita vt merito dicatur organum mentis, & vocis Papæ.

Esta facultad que el Papa concede a su inmediato ministro (estilada por esso en la Dateria) explica aun cō mas particularidad respeto de la data (que es la q̄ diô nōbre al Oficio) *Merlino* (y los demas que tengo alegados sobre esto) *decis.*281.*num.*8. que trae *Rubeis decis.* 68. *tom.* 1. ibi: *Dumq; Papa signat, & scit huiusmodi gratijs apponendam esse per Datarium, qui est illius organum, certam diem, virtualiter declarat etiam, quod solum à die datæ debeat operari eius signatura. Et sæpè sæpius gratiæ non datantur sub eadem die qua fuerunt à Pontifice signatæ, ita suadente aliqua ratione, & iubente ipso Papa.* Y toda la decision es muy del intento, præcipuè n.6.& 7.cum seq.

Para sacar juridicamente la exclusion de la prueba cōtra la data, por razon de estos priuilegios concedidos al Datario, y estilados en Dateria, es necessario primero assentar, que basta la atestacion de los Doctores, Practicos, y versados en los estilos de Dateria (y con mayor razon la de la Rota) sin otra prueba, y sin necessitar de alegarlo. En mas dificultosos terminos lo prueba *Sesse decis.* 91. à *num.*40. donde hablando de la costumbre de hazer estatutos, tollētia apellationem in criminalibus causis (que ya se vè si es contra derecho) cita, para prueba desta costumbre, a Bardaxi, y inmediatamente num.41. dize: *Cui attestanti de consuetudine in suo Foro, est credendum, in suo inquam Foro vbi degit, & causas agit, saltem non docto de contrario*, cita a Mascardo, y otros, y num. 42. añade: *Præsertim quia consuetudo vniuersalis, & notoria nulla eget probatione, quia propter eius generalitatem, & notorietatem, videtur transisse in ius commune non scriptum, vt colligitur ex §. ex non scripto. inst.*

inst.de iure nat.gent.& ciuile, y respondiendo a la objecion, dize: *Et licet dicatur, quod est allegandum, licet non probandum notorium, adhuc tamen dicit Socinus, Iudicem hanc consuetudinem notoriam posse suplere*, cita a Baldo, y otros muchos, lo mismo afirma en la *decis* 209, *num*.12. & *num*.24.& 25. donde añade: *Iudicem teneri, suplere, & de ea inquirere*, & pro hoc est optimus tex.in l.3.de testib.. §.fin.ibi: *Diligentia iudicãtis est explorare*, quem text.ad hoc ipsum, allegat Bart. vbi infra proxime. Lo mismo dize *Mascardo de probat. conc.*1338.*num*.6.& 7.*Suelues in* 2. *sem.cons*.21. Donde con sola la atestacion de Molino, dà por probado vn estilo, sin auer precedido allì alegacion del. Es lugar muy al proposito el de *Bart.ad l.de quib.ff.de legib.& Senatusconf. & longa consuet. num*. 21. (alegado por dicha *decis*.209.*num*.25. *de Sesse*) para que la costumbre reducida a escritura à Doctore, sin otro requisito, haga prueba.

E indiuiduando mas las doctrinas a nuestro caso, acerca de los priuilegios concedidos al Datario por el Papa, y practicados en Dateria (llamense estilos, ò como se quisiere) Alexandro *cons*.39.*n*.6.*vol*.3.ait: *Quod stylus Principis idem operatur quod consuetudo vniuersalis*, que, como queda dicho, transit in ius commune nõ scriptũ, y por esso tãbien, tamquam notoriũ iuris, non est allegandũ, Portol.*verb.Notoriũ.n*.3. hablando generice de notorio, lo firma con alegacion de Bened. y otros. Concluyo esta prueba con la *decis*.539.*nu*.6. que trae Rubeis *tom*.2. donde dize: *Stylus Curiæ facit ius, & pro lege habetur.*

Añado ex abundãti, a lo dicho, q̃ quando el estilo (sease de la calidad q̃ se fuere) està calificado por sentẽcia de Iuez entre partes, sentẽtia facit ius apud omnes, & apud omnes probat consuetudinem, sicut in publicis iudicijs, vt *ff. de iur.iurãd.l.cũ qui.§.in popularibus*, tradit Bart. *sup.alleg. in l.de quibus.ff.de legib. & Senatusconf.d.num*.21. vbi

optimè.

optimè. Eſtando pues decidido por ſentēcia entre partes, por Merlino (Iuez Comiſſario del Papa para vnas Bulas Apoſtolicas)quod gratia non à die ſignaturæ,ſed à die datæ initium ſummit (para lo qual alega muchos DD.y deciſiones)y a eſto,quando huuiera ſido antes eſtilo de hecho,huuiera paſſado a ſer derecho,vt ex Bart.ſupra.

Aſentado pues, q̃ deuemos creer a los Autores (y mas auiendo deciſiones) ſobre lo que ſe eſtila en la Dateria (oficina de las gracias del Papa) en orden a que,aunque ſe ponga la data en diuerſo dia del que ſe ſignò la ſuplica, quiere el Papa , & virtualiter declarat , quod ſolum à die datæ debeat operari eius ſignatura: por legitima,y juridica conſequencia ſale, quod non debeant admitti articuli tendentes ad probādum, quod gratia alio die quo eſt datata,facta fuit , pues eſto ſeria oponerſe a la voluntad del Papa,Supremo Legislador, y al derecho claro, que de ahi reſulta.

Añade Gratiano *diſcept*.191.*n*.1.vltra de lo dicho,otra razon juridica a la excluſion de los articulos contra la data,ibi: *Gratia enim,quæ per eandem ſignaturam recipit perfectionem,fingitur obtenta eo die quo parua data facta fuit,ita vt non detur probatio in cōtrarium, tanquā contra fictionem,aduerſus quam illa non admittitur.* Y de eſſa propoſicion juridica,ſaca inmediatamente eſta ilacion(que ſi eſtà bien ſacada,ha de ſer forçoſamente juridica) *Ideo reiiciuntur articuli tendētes ad probandum, quod gratia alio die facta ſit,quo eſt poſita data.*

Otra razon añade la *d. deciſ*.68. de Merlino en el fin, *nu*.16.ibi:*Intrat motiuum, quod gratia cenſetur,& dicitur ea die ſignata ſub qua fuit data , nec admittitur probatio in contrarium,& diſſonum eſſet,quod apponeretur in data certa dies,& tamen illa nō attenderetur, & ita liceret partibus redarguere Datarium*(porque ſi no es con fin de redarguirlo,ſino reconociendo que pudo

 ha-

hazerlo;ex hoc altero capite, se deueria repeler el articulo) *quod minus candide officium suum exerquerit, de eius tamen integritate adeo Pontifex confidit, vt illius organum dicatur, & contra illum non admittuntur articuli, vt supra dictum est, & notat etiam Caputaq.decis.31.in manuscript.Rot.decis.514.num.8.par.3. diuers.*

Adelanta, sobre todos, lo juridico de esta exclusion de prueba contra la data, Lot.*de re benef.lib.2.q.23.*(que toda es de la materia)*num.25.*ibi:*Quia expeditis literis, nõ agitur de redarguendo Datario, vel alio Officiali, sed de ipsomet Principe, qui in literis profitetur se eas dare sub tali die, proindeq; adnitenti probare cõtrarium, iure optimo denegatur hæc facultas. Gl. communiter recepta, in Clem. in verb. Fecisse narramus ad mediũ, ibi:* Quod fieri nõ posset in his quæ Papa narrat de facto suo, *de probat. & hanc sententiam seruauit Rot. decis. 367. n.2.lib.3.p.3.diuers.* Y prosigue inmediatamente *nu.26.*

N*eq; audiendus esset, qui in eam prorumperet audatiam, sub prætextu, quod probatio non intentatur contra factum Principis, sed contra factum Datarij ipsius, cũ satis notum sit, Datarium esse organum Papæ, & quæ per ipsum fiunt in his quæ expectant ad eius officiũ, censeri facta ab ipsomet Papa. Put.decis.434.num.1. lib.2. in nov. adeo, vt supplicationibus, tam signatis, quam signandis, ipse addat, & detrahat vt vult &c.* Y suplico se vea el *nu.*28.inmediato, que es el lugar mejor, que al proposito se puede alegar, donde desentraña la materia, sin dexar atomo de duda, sobre que es juridica la proposiciõ, quod reijciuntur articuli ad probandum quod gratia, alio die quo est data, facta fuit, Con que parece que cessa el supuesto de la duda respeto del *facti sit, in factoq; consistat.*

Todo lo discurrido hasta aqui, es debaxo del supuesto de la misma duda. Que sea estilo de los Comissarios Apos-

to-

tolicos(que en la Dateria nô ay lites,todo es gracias)esto de no admitir articulos contra la data de las Bulas Apostolicas (que las del Ordinario, de que hablò Tonduto alegado por la otra parte, son de otra data) para probar, que la gracia la hizo el Papa en diferente dia. Pero este supuesto, de que esto sea de estilo, no parece cierto; pues vltra de lo dicho arriba, los Autores no atestan de esto como de estilo, mas antes hablan del como de vn pũto juridico, probandolo con textos, y glossas, decisiones, Autores, y razones juridicas.

Por no hallarse facilmente el tom. 1. de Rubeis, transcribirè aqui, en prueba de este assumpto, el *num.* 6. de la *decis.* 68. *tom.* 1. (cuyo epigrafe dize asi: *Gratia non à die signaturæ, sed à die datæ initium sumit, cum data faciat, vt gratia dicatur in rerum natura esse, & incipiat operari*) y auiendo dicho *num.* 4. que Iuan resignatario, no tenia derecho por auer muerto el resignante en 2. de Mayo, y estar puesta la data de las resignacion en 3 del mismo mes. En el *num.6.* responde al contrario argumento. *Nec relebat, quod dicitur fuisse porrectam supplicationem à Procuratore in Dateria, illamq; signatam fuisse ante diem obitus eiusdem resignãtis, quoniam omisso quod, super his non affertur concludens probatio, aduertendũ est, quod dies datæ, non autẽ signaturæ debet attendi* (de que sale concluyentemente, Quod sit impertinẽs articulus attendens signaturam, non verò datam) *nam data facit vt gratia dicatur in rerum natura, & tunc incipit operari, cum prius ante datam possit lacerari, & sic tempus datæ inspitiendũ est.* Y para prueba desto prosigue alegando (no estilo) *à Felin. in cap. eam te, num.* 18. sobre aquellas palabras del text. (*quod nullatenus fecisse deberes, si datam litterarum diligentius atendisses, cum tempore quo litteræ ipsæ datæ fuerunt, de capitulo ipso esses*) & *ibi Abbas, n.5. Imol. n.*8.

 & 9.

& 9. Zabarell. num. 7. de rescript. Gig. cons. 3. num. 1. & cons. 54. num. 20. Bero. cons. 207. num. 57. Rebuf. super concordat. in tit. de form. mandat. Apostol. verb. datum, Caputaq. decis. 186. n. 3. part. 2. Rot. decis. 28. de rescript. in antiq. num. 2. & coram Cardinali Seraphino decis. 341. num. 9. & signatura trahitur ad tempus datæ, *Castr. in l. 1. num. 2. in fin. C. quando libell. Principi datus, latè Mandos. cons. 16. num. 1. & 6. in fin. vers. Si vero accipimus, cum trib. seqq. Put. decis. 94. num. 2. lib. 2. Rot. decis. 514. num. 8. part. 3. diuers. Gabriel cons. 193. num. 56. lib. 2. Modern. Roman. discept. forens. cap. 191. & seqq.* Nec quæuis aliæ præcedētes diligentiæ attenduntur, *cap. capitulum de rescript. cap. sic tempore, & ibi Franch. nu. 3. in 2. notab. & in cap. de duobus eod. tit. lib. 6. Paris. cons. 45. num. 2. lib. 4. & plures cumulat Mandos. d. cons. 16. num. 3. Dumq; Papa signat, & scit huiusmodi gratijs apponendam esse per Datarium, qui est illius organum, certam diem, virtualiter declarat etiam, quod solum à die data, debeat operari eius signatura.*

De suerte, que las decisiones, y los Autores, no como de estilo, sino como de proposicion juridica proponen, quod tempus datæ non vero gratiæ inspiciēdum est. Y asi allì, sin embargo que con la suplica del Procurador se huiesse concedido la gracia de la resigna en vida del resignāte, q̃ muriò en 2. de Mayo, pero por estar puesta la data en 3. del mismo, se declarò, por razon de la data, inualida la resigna, *quia tempus datæ, non autem signaturæ debet attendi*, de que por legitima juridica consequencia sale (no por razon de estilo) quod articuli ad probandum, quod gratia alio die, quo est datata facta fuit, sunt impertinentes, & sic reijciendi prout de iure.

SECVN-

SECVNDVM DVBIVM.

D*Einde, cum Executor litterarum Apostolicarum, vocando posidentem, partes Iudicis assumpserit; de omnibus exceptionibus, etiam altiorem indaginem requirentibus cognoscere posse videtur.*

SATISFACTIO.

Auiendo respõdido a la primera duda, entro sin angustia en la respuesta desta segunda; pues aun quando procediera, no se auia de entender, de aquellas excepciones que de iure estàn prohibidas etiam en juizio de propiedad. Y estandolo, la de impugnar la data de las letras Pontificias (prout ad antecedens dubium dictum est) es mas cierto que lo estarà coram Executore Apostolico. Pero quando esto fuera permitido en el juizio de propiedad, en este, no tuuiera entrada para fin de suspender la execucion, etiam quod Executor partes Iudicis assumpserit citando Possessorem.

Para esto asiento, quod litteræ Apostolicæ ob earum reuerentiam, habent paratam executionẽ, *l.1.ff. de const. Princip. cap. si quando de rescript.* Mohed. *decis.* 35. *de rescript. ante fin. vers.* Quia tunc propter authoritatem litterarum debent exequi, vt tradit Gonzalez *ad regul.* 8. *glos.* 6. *in annot. à num.* 219. citado con otros muchos para el intento, por Salgado *de Reg. protect.* 3. *part. cap.* 3. *n.* 6. En consequencia desto, Gonzalez *vbi supra nu.* 221. dize: *Ac propterea videmus, quod quando appellatur à decreto, seu sententia vigore litterarum Apostolicarum prolata, communiter in comissione appellationis, solet signatura apponere clausulam* (sine præiudicio executionis litterarum Apostolicarum) *prout apponitur quando appellatur ab executione facta vigore publici instrumẽti Cameralis, aut guarentigij.*

Esta

Esta regla, quod litteræ Apostolicæ habent paratam executionem, & quod ab earum Executore non datur appellatio, dize Gonzalez *vbi sup. num.* 228. que no ha lugar. *Quando Executor procederet ad executionem litterarum, absq; verificatione narratiua cũ citatione possessoris*, pero no dize, que pierdan el priuilegio de execucion despues de verificada la narratiua.

Y porque en esta materia hablan con alguna generalidad los DD. lo qual ha dado ocasion de hazerla confusa, se les darà su verdadera inteligencia con lo que dize Argelo *de leg. contrad. quæst.* 15. *art.* 5. donde distinguiendo los casos; *nu.* 186. dize assi.

Pro coronide animaduertendum, dictum fuisse, prouissum ab Ordinario, & possidentem, in tribus casibus esse legitimum contradictorem; vtrum ad effectum, vt gratia iustificetur: an verò gratia iustificata, sit contradictor ad effectum, vt secum de potioritate iurium agatur, & causa ordinariè tractetur; quos esse contradictionis effectus antea notauimus in 2. *art. primæ quæstionis huius partis. Et ne remaneat dubium, aut hæsitans studiosus Tiro, animaduerto, iustificationem gratiæ, triplici discrimine considerari posse.* Prima species, *ordinaria est, quæ in quacumque gratia est necessaria, iuxta tritam sententiam, in gratijs narrata esse iustificanda vt gratia suffragetur, cap.* 1. *de litis contest. lib.* 6. Secunda species, *priuilegiata, quæ nimirum minor requiritur, quam in cæteris gratijs, vt in subrrogationibus gratiosis, in quibus narrata non sunt iustificãda, sed tantũ reseruatio, possessio defuncti, & Clericatus subrrogati, vt sæpè dixi:* Tertia species, *ea est quæ fieri debet dato contradictore.* Prima iustificatio *fieri potest omnino extraiudicialiter, iustificantur enim iustificãda, & immittitur prouisus, absq; eo quod in actis constare debeat de dicta iustificatione*, cita Autores, y dize: *Et ratio est,*

quia

quia officium Executoris est extraiudiciale : y despues de la alegacion de Dotores, dize : *Neq; in hac specie omnia narrata sunt iustificanda, quæ parte opponente iustificanda forent, sed ea tãtum, quæ iuuarent gratiam, vel quorum expressio facilius mouit Papam, vt fuit dictũ in Salamantina pensionis 28. Aprilis 1572. coram Illust. Card. Lancelloto; quæ omnia vera, etiam si prouisio esset in forma dignum.* Secunda iustificatio, *eodem modo procedit; nulla enim diuersitatis ratio afferri potest.* Tertia iustificatio, *adhuc bifariam considerari potest; aut enim se quis opponit, docens de iure suo, non tamen est legitimus contradictor, vel quia non possidet, vel quia cum titulo impari:* (qual es la prouisiõ posterior del Capitulo) *aut se opponit qui vere est legitimus contradictor, nempè qui possidet cum pari titulo, vel saltem tali, qui possit esse par, quinimò qui possit excludere titulum prouisi Apostolici.*

Primo casu sumariè agendum, gratia tamen erit iudicialiter iustificanda, si tamen possidens cũ titulo impari, non valeat impedire talem iustificationem, patiatur eiectionem, absque appellatione, iuxta terminos legis nostræ (que es la l. fin. C. de edict. Diu. Adrian. toll.). Y inmediatamente num. 190. dize : *Quemadmodum enim in remedio legis nostræ, prætendens immissionem vi testamenti, non solum debet exhibere testamentũ non abolitum, sed iudicialiter probare mortuum testatorem, illumq; tempore mortis possedisse, non tamen per hoc, iudicium sit ordinarium; ita in casu nostro, quando in litteris aliqua sunt iustificanda cum possessore, non tamen hoc facit, vt ordinariè agatur, sed tunc executor litterarum sit mixtus in procedendo, merus autem in exequendo.* Alega muchas decisiones, y particularmente la decis. 11. corã Cabalerio in Neritonem. pensionis 26. Nouembris 1607. donde, sobre vna gracia de pension, con la

clau-

claufula(dummodo remaneant mille pro Epifcopo)dize num. 5. *Hic autem Litta non pronuntiauit litteras non esse iustificatas, sed male, & nulliter processisse, & ideo iustificata conditione* (dummodo remaneant mille pro Epifcopo) *intrat via executiua , vt in terminis huius clausula*, fine retardatione arbitrio Rotæ , *fuit dictum in dicta Lunen. Sazanens. coram Illust. Cardinali Seraphino*: *Nec est declarãda huiusmodi iustificatio per tres conformes, quia hoc modo, quando adest dicta clausula*, dummodo , *nunquam daretur via executiua pro exactione pensionis , qua nihilominus datur , vt habetur in dicta decisione.*

Y no embaraça el oir las partes, y conocer, y admitir pruebas; porque como dixo Argelo, fe dirà mixto en conocer,y mero defpues para executar,como dixo la *decis.* 234.*tom.*1.*inter posth.*Farin.*vbi num.*6.

Quia in procedendo, & iustificanda gratia, executor breuis est mixtus, & tenetur procedere cum causa cognitione, & citato possessore , licet secus esset si clausula (conftito) *esset purificata, quia tunc fit merus executor in exequendo*; para lo qual,entre otras,alega la *decis.*225. de Coccino *num.* 2. y 6. que es muy puntual al propofito. Y efto procede muy conforme a razon , pues teniendo obligacion el Executor de citar etiam al poffeedor de facto,& eum audire in forma iudiciali, vt per Salgado *de Reg.protect.p.*2.*cap.*13.*num.*66. fi efto impidieffe lo executiuo , feria abrir fenda a intrufiones , y fauorecerlas,con disfauor, y defautoridad de las letras Apoftolicas.Califica efto mifmo Marefcot.*lib.*2.*var.cap.*1.*n.*154. ibi : *Nam omissa via iudiciali, potest ad aliam transire, & reasumere partes iudicis.*

Apoya efto mifmo lo que dize Gonzalez *d.glos.*6. *in annotat.*donde auiendo dicho en el *num.*236. *Sublimita, si adest clausula* (amoto quolibet illicito detentore)

apposita in litteris beneficialibus, quãdo nulla res iudicata præcessit, nec fuit negotium discusũ quia facit iudicem executorem mixtum, & requirit ordinem iudicialem. Felin. &c. En el versiculo siguiente, muy al intento, añade.

Cæterum quando gratia est verificata legitimè, & litteræ non sunt expeditæ sub intrusione, credo quod dicta clausula (amoto quolibet detentore) *apposita in litteris Apostolicis, non retardaret executionem litterarum Apostolicarum, & ita seruare video, vt tradit Ferret. cons. 7. num. 12. in fin. Nam aliter, cum dicta clausula semper apponatur, nunquam litteræ Apostolicæ haberent paratam executionem.* Luego sin embargo de ser mixto ad iustificandam narratiuã, queda mero ad exequendam gratiam iam iustificatam.

Pero ni aun esta disputa pertenece a nuestro caso; en el qual, no pidiò à la otra parte la remissoria para impugnar la narratiua de las Bulas, cuya verificaciõ, necessaria para passar a executar la gracia, es lo q̃ solamẽte se le comete al Executor, & *executor non potest excedere modum suæ commissionis, nam excessus supponit defectum suæ potestatis, vt per Salg. de Reg. protect. par. 4. cap. 3. num.* 208. Y tanto en el mixto como en el mero, pues el el ser mixto no le exime de la obligacion de ajustarse ad metas suæ commissionis; la diferencia solo consiste, en que aquello mismo, que el mero haze extraiudicialiter, verificando la narratiua con sola la vna parte, lo haze el mixto iudicialiter, citando para esto al posseedor, no para conocer de los derechos de las partes, como en propiedad (sino es sobre alguna excepcion, q̃ manifiestamente resultasse de sola la inspecciõ ocular delos titulos, q̃ esta tãbien deue admitirla el mero Executor) puntos que aduirtio Argel. vbi supra *d. nu.* 186. en la formalidad de los terminos con que propone el titulo de la question. ibi: *An probisus*

ab

ab Ordinario, & possidens, sit legitimus cõtradictor ad effectum, vt gratia iustificetur (que es solo lo que al Executor por su Comission le pertenece) *an vero gratia iustificata*, (por el Executor con el posseedor, sin necessitar de tres sentencias vt supra) *sit contradictor ad effectum vt secum de potioritate iurium agatur, & causa ordinariè tractetur*, como en vn juizio de propiedad, no estandole cometido al Executor para su execucion otro conocimiento que el de la verificacion de la narratiua, Barbos. *clausul.* 160. *num.* 5. ibi: *In tantum, vt earum litterarum Apostolicarum executio etiam prætextu subrreptionis retardari non possit: ideo si ex hoc capite appellatum fuerit non erit admittenda appellatio, nisi cum clausula* (sine præiudicio executionis) *& talis subrreptionis exceptio est ad petitorium remittenda.*

De que por buena consequencia sale, que no pidiendo la otra parte la remissoria, para articulos que tendunt ad impugnationem narratorum, sino directamente para impedir lo executiuo de la gracia, vt in cedula processus, ibi: *Ioannes Michael de Otto, & Ioannes Franciscus del Rio vti Procuratores, &c. ha de mostrar que no se deuen mandar poner en execucion las assertas, y nulas letras a v. m. dicho señor Oficial presentadas, por parte, &c. en la mejor forma, &c. Dizen, &c.*

De que se sigue, que quando respeto de la verificacion de lo narrado como el posseedor citado, que es sobre lo que asummit Executor partes Iudicis, pudiera auer alguna duda, si procedia, ô no la apelacion, pero respeto de impidir lo executiuo, para cuyo fin se forman los dichos articulos, no parece la puede auer.

Aunque sè que no es merito juridico para la reuocacion, lo que despues de concedida la firma, (y despues de pidida su reuocacion) ha sucedido, pero (sobre todo lo arriba fundado, que por si a solas la persuade) no pa-

re-

rece que puede dexar de hazer gran fuerça para el interior arbitrio: Es el caso, q̃ auiendose lleuado esta causa por la apelacion q̃ està fomentando la firma, al Tribunal del señor Nuncio, y bueltola de alli a remitir al Executor, y auiendo apelado la otra parte desta remissión, y de la denegacion della (declarò el Consejo Real adonde lleuô la causa, no hazer fuerça el Auditor, auiendo alegado en fauor de la apelacion todo lo que no es aquello, de cartas, y contracartas) pensando que su apelacion era de la calidad de aquellos casos q̃ refiere Gonzal. *ad reg.8.glos. 6.in annot.à n.*253. vsò del documẽto del mismo Gonzalez *n.*284. donde dize: *Quando igitur est locus appellationi suspensiuæ à sententia per Executorẽ breuis prolata, vel saltem adest aliqua colorata ratio: tunc pro parte rei occurritur ad signaturam gratiæ, vel signaturam iustitiæ, ad quam hodie frequentius occurritur, cum ex tacito quodam Papæ consensu, ibidem hoc remedium adhiberi possit, non obstante manus appositione Papæ in d.breui, ex his quæ dixi in glos.*52. *num.*31. & 32. & *porrecta commissione appellationis, ac cognitio de rationibus releuantibus ipsius rei, solet committere simpliciter causam appellationis in Rota, cum facultate inhibendi: quod non sæpè facit, sed sæpius rescribit cum clausula*(parito breui arbitrio Rotæ) *hoc est, quod Rota arbitretur, an sit breue exequendum, & parendum ante omnia sententiæ executoris, vel potius sit supersedendum, donec negotium principale discutiatur.*

Pero en el caso presente, ni lo vno, ni lo otro ha obtenido la parte; porque no aviendo hallado la signatura de justicia, saltem aliquam colaratam rationem, no ha podido sacar Comissión, sino con la clausula (sine præiudicio executionis litterarum Apostolicarũ) *Quæ clausula præseruat iurisdictionem Iudicis à quo, vt ad vlteriorem executionem procedere valeat, ita vt neq; inhibitio per*

superiorem facta, afficiat, aut impediat, ita Gonzalez vbi supra num.224. & Barbosa d.clauſ.160. Segun lo qual, tengo vna dotrina en terminos de nueſtro SS. P. Alexandro VII. que decide contra lo ſuſpenſiuo de eſta apelacion.

Ex quibus, y mucho mejor por lo que V.S. tendrà conſiderado, parece deue reuocarſe la firma. Saluo &c. a 3. de Iunio 1660.

El Doctor Dolz.